

IN DEI NOMINE. Amen.

POR LA CIVDAD DE GRANADA.

EN EL PLEYTO.

CON EL PADRE RECTOR DE LA COMPAñIA DE IESVS, Patrono que dize ser de el Patronato que fundô el Licenciado Diego de Ribera, Abogado que fue en esta Chancilleria. Y con el Padre Iuan Manuel, administrador de los bienes de el.

En Granada, en la Imprenta Real, por Francisco Sanchez, en frente del Hospital del Corpus Christi. Año de 1657.

1 N SEYS de Mayo de el año passado de 56. Iuan Garcia de Llamas, en nombre de el dicho Patronato, presentò peticion en la Sala, diziendo, que entre los bienes que el dicho Patronato tenia era vn censo contra el Posito de esta ciudad, y que de sus corridos se le estaua deuiendo cierta cantidad, cōcluyò pidiendo, que a el administrador de los propios, y Posito, se le mandasse le hiziesse pago de lo que se le estaua deuiendo de los corridos de el dicho censo.

2 ¶ El auto que la Sala proueyô en el dicho dia fue, que informasse el administrador, y con vista de el informe hecho por el susodicho, en treze de Mayo del dicho año de 56. la Sala proueyò auto de el tenor siguiente: *Todos los autos concernientes a la fundacion de el Patronato que fundò el Licenciado Diego de Ribera se lleuen a el Fiscal de su Magestad para que pida lo que convenga.*

3 ¶ En treze de Otubre de dicho año de 56. se presenta peticion por parte de el Fiscal de su Magestad, y haziendo relacion de los testamētos, y codicilos que otorgô el dicho fundador, y q̄ por lo obrado se manifiesta no se ha executado lo que el dispuso; si no que antes se ha contrauenido a la dicha voluntad, concluye pidiendo auoque en si la Sala el Patronato de dicha hazienda, y que se nombre persona de autoridad, y satisfacion que en su nombre sea protector de el, y que se ponga persona Seglar que administre dichos bienes con cuenta y razon. Y luego en la misma conclusion prosigue, ibi: *Y atento que el dicho Padre Rector con la disposicion que hizo consumiò la facultad*

que

que tuuo de el fundador, y en conformidad de todas las execuciones de testamentos, no se puede entromeier mas el, ni los sucessores en su oficio en el gouierno, administracion, y manejo de el dicho Patronato, se disponga en esta parte lo que mas fuere conveniente, para que tenga efecto la voluntad de el testador, y fundador, y se saque de el poder, y gouirno de la Compañia, por el mejor remedio que huuiere lugar en derecho, que este es el que pide, y para su cumplimiento dize se deniegue a el Padre Procurador de dicha Compañia, que assiste a la cobrança de esta hazienda, la librança que pide de los corridos de el censo que a ella se paga por el Posito de esta ciudad, y assimismo que se embarguen todos los bienes de el dicho Patronato, y se ponga en ellos administrador Seglar, como tiene dicho. Y esto dio por su respuesta a la peticion presentada por parte de el Procurador de dicha Compañia, de que se le mandò dar traslado, y a las demas presentadas despues de ella, de que assimismo mandò darsele.

4 ¶ En el dicho dia treze de Otubre de 56. se presenta peticion por la dicha ciudad, quo adjuuando el derecho introduzido por el Fiscal de su Magestad, concluyendo se ha de hazer como por el se pide; y de ambas a dos peticiones se mandò dar traslado a los Patronos que dizen ser de el dicho Patronato, y a el administrador de los bienes de el.

5 ¶ Y en catorze de Otubre de dicho año de 56. se notificò dicho traslado a el Padre Alonso Rodriguez, Rector de el dicho Colegio, Patrono que dize ser de el dicho Patronato, y a el Padre Iuan Manuel Ramirez, Religioso de dicha Compañia, y administrador de los dichos bienes.

6 ¶ Y en veynte y siete de Otubre de dicho año de 56. se presentò peticiõ por Iuan Garcia

de

de Llamas, Procurador en esta Corte, diziendo, que de pedimiento de esta ciudad se le trataua de apremiar por Felipe de la Torre, Portero de Camara, a que bolviesse el dicho pleyto, el qual dixo no estaua en estado de poderlo bolver, ni que se le podia apremiar por ser nueua demanda la que a los dichos Patronos se le tenia puesta, y que conforme a las leyes de el Reyno deuia gozar de los veynte y nueue dias que se le concedian para cõtestarla, y oponer dentro de los nueue las declinatorias que a el derecho de los dichos Patronos conviniessen, concluyò pidiendo, no se le apremiara hasta tanto que se huuiesse cumplido dicho termino.

7 ¶ De que se mandò dar traslado a la parte de dicha ciudad, y auiendo respondido, concluso el pleyto en dicho articulo, en diez de Nouiembre de 56. se proueyò vn auto de el tenor siguiente: *Dixeron, que mandauan, y mandaron, que este dicho pleyto se buelva a la parte de dicha Compañia de IESVS para que lo tenga el termino del derecho, computãdo el que lo ha tenido allà, y por este su auto assi lo proueyeron, y rubricaron.*

8 ¶ El qual dicho auto se notificò en onze de el dicho mes de Nouiembre a el dicho Iuan Garcia de Llamas, y por el susodicho en 24. de dicho mes de Nouiembre se presenta peticion en nombre de los Patronos que dizen ser de el dicho Patronato, y de el Religioso administrador de los dichos bienes, declinando jurisdicion, pidiendo que la Sala se inhiba de el conocimiento de dicho pleyto, y que lo remitan à el Iuez Eclesiastico que de el deue conocer, por dezir son Eclesiasticos, y Reos convenidos, y que assi se les ha de demandar ante su propio Iuez.

9 ¶ Por el Fiscal de su Magestad, y dicha ciudad, se concluye pidiendo, se les ha de mã-

 dar

dar respondan derechamente; quod quidem patebit ex sequentibus.

Primum Fundamentum.

10 PORQVE la dicha declinatoria la oponen fuera de tiempo, porque como queda notado, el dia catorze de Otubre del año passado de 56. se le notificò el traslado de las peticiones presentadas por el Fiscal de su Magestad, y dicha ciudad, y en veynte y siete de dicho mes se presentò la peticion por Iuan Garcia de Llamas, para que no se le apremiasse a que bolviesse dicho pleyto, y en diez de Nouiembre de dicho año de 56. se proueyô el auto para que no se le apremiasse, computando el termino que lo auia tenido, q̃ fue desde el dia catorze que se notificò el traslado, hasta ventisiete, que fue quando se diô dicha peticion, que van treze dias, y quando pone la declinatoria es en veynte y quatro de el mes de Nouiembre, de forma, que quando la opone es veynte y siete dias despues de notificada la demãda, segun lo qual no estan en tiempo para oponer la dicha declinatoria, porque conforme a la *l. 1. tit. 5. lib. 4. Recopilationis*, se deuiô interponer dentro de los nueue dias primeros, porque los demas, cumplimiento a los veynte y nueue, estan solamente para contestar; y entonces de ninguna forma se pueden valer de la dicha excepcion, iuxta *l. vltim. C. de excep. l. ita demum 13. C. de procur. l. exceptionẽ 19. C. de probat*. & quæ ibi notat Barbos. *in sua collect*. referens Camill. Borr. & alios Marãt. *in praxi, part. 6. tit. de excep. num. 8.* Carlev. *de iudic. tom. 2. tit. 2. disput. 5. num. 6.*

11 ¶ Lo qual procede de tal forma, que aunque las excepciones de la dicha calidad, y de

la

la de recusacion, se han de oponer ante todas cosas, para que no se entienda queda prouada, y consentida la persona de el Iuez, y prorrogada su jurisdicion, iuxta ea, quæ latè tradit Acas. Ripol. *variar. resol. cap. 2. à num. 84.*

12 ¶ Sin embargo, la excepcion de la declinatoria corre con prerrogatiua y ventaja conocida a las demas, porque della se ha de oponer primero que de otras, vt docet Bart. *in l. vltim. num. 5. ff. pro suo*, Bald. *in l. 1. num. 11. vers. Prætereà ponit, C. de ordin. iudic.* Paul. de Castr. *in l. ex quacumque 2. num. 10. ff. si quis in ius vocat. non ierit, & in dict. l. 1. C. de ordin. iudic. num. 9.* Iason *in l. ait Prætor 7. num. 25. ff. de iureiurand.* Carlev. *in dict. tit. 2. disput. 5. num. 8. in fin.*

13 ¶ Sin que a lo dicho obste el pretender, que en la dicha *l. 1. tit. 5. lib. 4. Recopilat.* no se comprehende la declinatoria de el fuero, porque de esta se puede oponer etiam post tres sentencias conformes, vt tradit Ludou. Boulen. *in repetit. leg. capitalium, §. famosos, num. 206. & 207. ff. de pœn.* Grāmat. *decis. 61. num. 18. & cons. 1.* post suas decisiones, *num. 47. & 48.* Crauet. *ritu 65. per tot.* Anast. Germon. *de sacror. immunit. lib. 3. cap. 15. ex num. 50.* Camill. de Larat. *cons. 61. num. 13.* Dom. Couarr. *in pract. cap. 33. num. 2. & cap. 25. num. 4.* Cancer. *variar. resolut. part. 2. cap. 2. num. 138.* Cabed. *decis. 22. num. 10.* Gras. *de effectib. Clericat. effect. 1. num. 639. & 645.*

14 ¶ Porque se respōde, que las dichas doctrinas proceden quando los Eclesiasticos son convenidos por razon de sus mismas personas, pero no quando como en el caso presente solò se conviene a el Padre Rector, y a el Padre Iuan Manuel, por razon de los bienes temporales, y profanos que se hallan detentando, ò administrā-

do,

do, porque de esta forma no se consideran como personas Eclesiasticas, sino como legas, y de la jurisdicion de aquel seglar cuyos fueron los dichos bienes, vt in terminis notat Marian. Socin. *in cap. 1. num. 53. iuncto num. præcedenti*, vers. *Si verò Episcopus de for. compet.* Adrian. Gail. *lib. 1. observat. 37. num. 7.* vers. *Octauo fallit*, Farinac. *in praxi, tom. 1. tit. de inquisit. quæst. 8. nu. 46. ampliat. 17.* vers. *Et quid si Clericus*; Zeuallos *de cognit. per viam violent. 2. part. quæst. 71. num. 32.* nouissimè Paul. Squill. *de priuileg. Cleric. cap. 7. num. 87.* Dom. Ioseph. Vela *tom. 2. dissert. 40. num. 7.*

15 ¶ Con cuyo fundamento, Quintil. Mandos. *in regul. Cancel. in regul. 1. reservat. quæst. 10. fol. 8. num. 7.* funda, que las personas Eclesiasticas, Patronos por razon de el Patrimonio, se tienen por Patronos Legos, y como de tales se ha de conocer ante la justicia Real, trayendo el *cap. cum dilectus de iur. Patron.* & ibi Abbas *num. 4.* y a Roco de Curt. y a Lambertino, Rebufo, y otros.

16 ¶ Que se defiendan el Padre Rector, y el Religioso administrador de los dichos bienes, esto no lo hazen por razon de sus personas, sino como queda dicho, como detētadóres administradores, y defensores de los dichos bienes, argumento *l. si pater familias 15. §. qui duos, ff. de adoction.* ibi: *Facit enim hoc quasi quilibet, non quasi abus, & qua ratione quasi ex quolibet natum potest adoptare, ita potest ex altero filio, & l. item eorum 6. ff. quod cuiusque vniuers. nomin.* ib. *Quasi de curio enim hoc dedit, non quasi domestica persona*, melior text. *in l. sed, & hæc personæ 35. §. 1. ff. de procur.* ibi: *Defendere autem est id facere, quod dominus in litem faceret, & l. minor viginti quinque annis 51. §. quoniam, ff. eodem.*

Y de

17 ¶ Y de esta diferencia resulta poder ser convenido el Clerigo vendedor ante la justicia Real, quando es requerido por el comprador lego, para que salga a la euiccion, y saneamiento, iuxta *l. hæres absens 19. l. si is qui Romæ 34. & l. venditor 49. ff. de iudic.* Camill. Borrel. *in summ. decis. tit. 7. num. 90. & tit. 42. num. 62. & tit. 43. num. 92. & Regis Cathol. præstant. cap. 71. à num. 267. cum seqq.* Tambur. *de iure Abbatum, tom. 1. disput. 15. quæst. 19. num. 25.* alios plures referens Dom. Vella *dissert. 40. num. 76.*

18 ¶ Porque, como dize Donell. *lib. 17. comment. cap. 11. vers. vltim. in fin.* y Guzman *de euict. quæst. 7. num. 15.* el Clerigo en este caso, non gerit vices suas, sino de el comprador, y assi justamente ante el Seglar se le conviene.

19 ¶ Para lo qual es excelente texto *l. quæsitum 16. ff. de in ius vocand.* porque siendo assi, que en lo regular el liberto sine venia petita à Patrono suo in ius vocare nequeat, por la reuerencia que le deue, iuxta *l. 4. §. 1. & l. adoptiuum 8. §. 1. ff. de in ius vocand. l. 1. & 2. C. eodem tit. l. 4. tit. 7. part. 3.*

20 ¶ Sin embargo de la especie de el dicho text. *l. quæsitum,* pudo el liberto convenir a su Patrono, absque venia petita, porque no en su nombre, si no en nombre de el pupilo de quien era tutor le entrò conviniendo, y no por su propria persona, reiectis alijs interpretationibus, eleganter considerat Petro Pechio *ad regul. cũ quid vna via 84. num. 7.* vers. *Ideòque de reg. iur. lib. 6.*

21 ¶ Assistale, pues, la declinatoria el fuero a los Patronos, conveniendoles por zon de sus personas, pero esto no les puede ap

uechar para el caso presente quando entran convenidos en nombre de los dichos bienes, y como meros defensores, administradores, y detentadores de ellos, vt docte resolvit Ossuald. in notis ad Donell. *lib. 17. cap. 11.* ibi: *Ex alterius ait persona apud iudicem, non suum invitus quis convenitur, vel iure communi, vt hæredes, & vt defensores, vel singulari Actoris, vel Rei priuilegio.* Y en esta conformidad, en los terminos mismos, està declarado que el Iuez Eclesiastico haze, y comete fuerça en proceder contra el Clerigo que es convenido por el deuito de la tutela de vn pupilo seglar, vt refert Dom. Ioseph Vell. *dict. dissert. 40.*

22 ¶ Y consiguientemente cessa la declinatoria de el fuero de que se valen, quedando en su fuerça, y vigor, *l. 1. tit. 5. lib. 4. Recopilation.* para que de ninguna forma se admita la declinatoria que el dicho Rector, y Administrador tienen opuesta.

Secundum Fundamentum.

23 PORQVE en este juyzio los dichos Patronos, y Administrador son verdaderos Actores, por lo qual a el Fiscal de su Magestad, y ciudad les asiste la regla de el *cap. cum sit generale de for. comp.* para q̃ se aya de seguir ante la justicia Real, & quod dicti Patroni sint Actores probatur.

24 ¶ Primò, porque como queda notado, supra num. ellos fueron los que empeçaron este juyzio con la peticion que dierõ en nombre de dicho Patronato, pidiendo en la Sala que se les pagasse los corridos de el censo que sobre el Posito de esta ciudad tienen, iuxta *l. in tribus,*

ff. de

ff. de iudic. ibi: *Placuit eum videri Actorem, qui ad iudiciũ probocauit*, & quę latê ibi cumulat Petr. Barbos. Escobar de Loaysa. *de pontific. iurisd. cap. 45. per tot.*

25 ¶ Suponiendo, que el dicho Patronato està legitimamente fundado, y q̃ le toca el percebir, y cobrar los dichos reditos, para lo qual ponderô celeb. text. *in l. quotiens 18. in princip. ff. de probat.* ibi: *Licet in præiudicio possessor Patronus esse videtur, verùm partibus Actoris non libertum fungi debere, sed eum, qui se Patronum esse contendit*, adonde el que possee el derecho de Patrono podia excluyr el liberto que le negaua las obras que en reconocimiento le deuia dar sin embargo, porque el recebir el dicho reconocimiento el Patrono era calidad de su pedimiento, se tiene por Actor, aunque possea, & probare tenetur argum. *l. 2. ff. de probat.*

26 ¶ Quod quidem, claramente se adapta a los terminos de los dichos Patronos, porque si se supone estar en possessìon de tales, porque el dicho Patronato està legitimamente fundado, para poder percebir los dichos corridos, como fundamento de su intencion, tienen obligacion de verificar y prouar que el dicho Patronato està fundado rite, & rectè, conforme a la voluntad de el dicho fundador, & consequenter tanquam Actores habentur.

27 ¶ Ni es nueuo en la disposicion de derecho tenerse por Actor aquel a quien se pide, eo quod intendit se in possessìone esse, y que se le ha de conservar en ella, vt cõtingit in ĩnter dicto vti posidetis, iuxta *l. 3. §. 1. ff. vti posid.* & in actione confessoria, & negatoria, iuxta *§. æque si agat. 2. Instit. de action.* siue legatur, *sane vno casu qui posidet, nihilominus Actoris partes obtinet, vel sane nõ vno casu vt emẽdare voluit*, Donell. *in dict. §. 2.* Pacio *centur. 7. quæst. 16.* Anton.

Faber

Faber *lib. 20. coniect. cap. 13.* & alios plures quos refert Ossuald. ad Donell. *lib. 20. cap. 4. litter. A.*

28 ¶ Secundò, porque el Fiscal de su Mageſtad, y ciudad, no piden coſa alguna contra las perſonas de los Patronos, y Adminiſtrador, ni contra los bienes de la dicha diſpoſicion, y lo que pretenden es, ſe execute la voluntad de el Licenciado Diego de Ribera en la forma que lo diſpuſo por ſu teſtamento, y codicilos, y eſto a la Sala, a quien toca legitimamente, ſe executē las vltimas voluntades, para lo qual es excelente doctrina la de Abbad Panor. *in cap. ex parte de reſtit. ſpoliat. num. 5.* adonde funda, que aquel que pide licencia para apartarſe de las eſponſales, ſe juzga por Reo, porque no pide a otro ſi no a el Iuez, y que aſsi, coram ſuo iudice petere poteſt, la qual refiere Dom. Larrea *diſput. 6. num. 17.*

29 ¶ De donde infiero eſtàn introduzidos legitimamente los pedimientos en la Sala. Lo vno, por conſiderarſe el Fiſcal de ſu Mageſtad, y ciudad Reos. Y lo otro, porque a la Sala priuatiuamente toca la execucion y cumplimiento de la vltima voluntad, iuxta *l. Quintus Mucius in fin. ff. de annui legat.* ibi: *Et in omnibus, vbi authoritas ſola teſtatoris eſt, nec omnino ſpernenda, nec omnimodo obſeruanda eſt, ſed interuentu iudicis, hæc omnia debent, ſi non ad turpem cauſam feruntur, ad effectum perduci, l. hæreditas, §. ſi defuncto, ff. de petit. hæred. principali authoritate,* vbi Anton. Faber *in rational. lib. 5. tit. 3. de hæred. petit. in fin.* ibi: *Principalem authoritatem, dicit Papinianus, pro authoritate Principis cuius vices fungitur in Prouincia Præſes Prouinciæ, quæ ſub nominè, iudicis, ſignificaſſe videtur,* Iuriſconſultus *in dict. l. Quintus in fin. ff. de ann. legat. Nec enim poteſt de iudice Pedaneo ſenſiſſe in ea re, quæ non per viam actionis, ſed per cognitionem præſidialem expediri debeat, ideò autem pertinet*

hoc

hoc adcognitionem Principis, & Præsidis, quoniam publice interst supremas defunctorum voluntates impleri, & exitum habere, l. vel negare 6. ff. quemad. testam. aper. Tiraq. *de priuileg. piæ causa, priuil. 150.* Carpio *de execut. testam lib. 1. cap. 21. n. 5.*

30 ¶ Tertiô, porque a la ciudad, y Fiscal de su Mageſtad aſsiſte la preſuncion de derecho de que los bienes de la dicha diſpoſicion ſon laycales, iuxta text. *in l. si qua per calumniam, §. prætereà, C. de Episcop. & Cleric. cap. per literis 68. distin. cap. legum 2. dist. 1.* & quę ibi notant DD. Ioann. And. *in cap. scienti in princ. de regular.* Lucas de Pœn. *in l. 3. præsumpt. 62. C. de apoch. public. lib. 10.* Rippa *in cap. 2. de iudic. lib. 4.* Flores de Men. *var. quæst. 23. num. 75.* Pet. Barboſ. *in l. Titia, ff. solut. mat. num. 31.* Auguſt. Barboſ. *in cap. ex tenore 16. de rescript. num. 5.* Pareja *de instrument. adit. tit. 2. resol. 9. tom. 1. num. 91.* Y la diſpoſicion principal Patronato de legos, por ſer hecho y fundado por perſona ſecular, y de bienes profanos, adquiridos en miniſterio mere ſæcular, iuxta ea quę tradit Loterio *de re benef. lib. 2. quæst. 10. per tot.*

31 ¶ De cuya preſuncion reſulta, que ſin embargo de que los Patronos Eccleſiaſticos, y Adminiſtrador ſe hallen poſſeyendo los dichos bienes, el Fiſcal de ſu Mageſtad, y ciudad, que pretenden ſe les ponga cobro, tanquam rei iudicantur, vt in Fiſci foro iudicium diſcutiatur, iuxta gloſ. *in l. si prius, ff. de noui oper. nunt.* argument. *l. siue possidetis, iũcta glos. C. de probat. l. si quis liberũ 20. ff. eodem tit.* Lancel. *de attent. 2. part. cap. 4. declar. 4. num. 7.* Dom. Caſtillo *de tertijs, cap. 12. nu. 25.* Dom. Larrea *allegat. 27. num. 7.* ibi: *Ex quo cum id velut laicale iam existimetur, & esset Regali Patrimonio dibet causa tractari in eius Senatu.*

32 ¶ Por manera, que ſegun lo dicho, el Fiſcal de ſu Mageſtad, y Ciudad, ſon verdaderamen-

ramente Reos en este juyzio, y cõsiguientemente les asiste la disposicion de el *cap. cum sit generale de for. comp.* y de la *l. 2. ff. de iurisd. omn. iud.* para que el pleyto se aya de seguir en la Sala donde legitimamente lo tienen introduzido.

Tertium Fundamentum.

33 PORQVE en el caso presente no se dirige acciõ alguna cõtra las personas de los Patronos, y Administrador, para q̃ militẽ las disposiciones de el *cap. cum sit generale, & cap. si diligenti de foro cõp.* Y lo que se pretende es, que se saquen los bienes de el poder de los susodichos, para que se execute la voluntad de el fundar en la forma que lo dispuso, de forma que la accion introduzida solo es a poner cobro a los dichos bienes, argument. *l. Imperatores 7 ff. de public. & bectig.* ibi: *Prædia ipsa, non personas conveniri, l. 2. § si aliter, ff. fini. regũd. l. qui aliena 10. § fin. ff. de neg. gestis*, Afflict. *decis. 96*. Ioann. Garc. *de expens. cap. 11. num. 50. & cap. 17. num. 2.* Dom. Castillo *de tertijs, cap. 12. num. 43.* Dom. Larrea *allegat. 27. num. 11.*

34 ¶ Y como dize Bald. *in l. de his, C. de Episcop. & Cleric. & in Authẽt. sed, & pericum num. 1. C. sine sen. vel reliq.* los Eclesiasticos puedẽ ser convenidos ante la justicia Real, ratione rei, quam posidcnt, vt cum Innocentio, & alijs, Aufrer. *de potest. sæcular. reg. 2. nu. 5.* Odofred. *in l. de his, num. 2. C. de Episcop. & Cleric.* ibi: *Notauerum, quod non placet Clericis, quod ratione fundi, quem posident sint subiecti Imperio in temporalibus, vnde si posident vineã debẽt de illa præstare tributa, & coram sæculari iudice, illius causæ conventi respondere*, *Boer. decis. 64. num. 6. & sequent. Mising. centur. 1. observat. 22. & centur. 4. obser-*

4.obseruat.95. Gail lib. 1. obseruat. 37. num. 4. Gutierr. pract. lib. 2. quæst. 132. num. 9. Osasc. decis. 68. num. 34. cum multis sequẽtibus, Barbos. de iur. Eccles. lib. 1. cap. 39. §. 2. num. 106.

35 ¶ Nec mirum est, quod priuilegium personale ratione rei ocultetur, vt contingit in specie, text. *in cap. cæterùm de iudic.* adonde el priuilegio de el fuero no se atiende, dum agitur de re feudali, vt notat ibi Bald. & Alex. de Neb. *num.* 7. Cursi. *de feud. 7. part. num.* 5. & ita in Gallia practicatur teste Ruppelan. *lib. 2.* Forens. *instit. cap. 25.* Chopin. *lib. 3. de morib.* Paris. *tit. 1. n. 7. & 8.* Beluc. *in spec. Princip. 1. part. Rubric. 13. §. restat*, vbi Camill. Borrel. in aditione verb. *Princeps.*

36 ¶ Como tambien sucede en el caso de lego que hipotecò la cosa con pacto de no enagenar, porque aunque la possea el Clerigo, la puede executar ante la justicia Real, quia potius in rem dirigitur actio quã in personam, vt in terminis *l. si creditor, §. fin. ff. de distract. pignor.* cum Bart. Salicet. Butr. Rippa, Immol. Iason, Menoch. Couarr. Suarez. Dueñ. Anton. Gabr. Gregor. Lopez, Parlad. Matieç. Valasc. Gutierr. Dom. Salgad. *de Protect. Reg. 4. part. cap. 14. nu. 64.* Noguer. *allegat. 3. per totam.*

37 ¶ Ni tampoco es fuera de el intento la doctrina de Bart. *in l. rescripto, §. fin. de muner. & honor. num. 3.* adonde funda que puede el Iuez seglar, mitere manum ad rem Clerici pro tributo, & ex ea illud recipere, de cuyo sentir fue el Dom. Gregor. Lopez *in l. 51. glos. 4. tit. 6. part. 1.* & cum pluribus Dom. Castill. *de tertijs, cap. 12. num. 30.*

38 ¶ Para cuyo intento es excelente doctrina la de Oliban. *de iur. Fisc. cap. 14. nu. 70.* ibi: *Alius est casus in quo Rex cognoscit de causa ciuili, etiam inter suum Fiscum ex vna agẽtem, vel defendentem, & Clericum agentem, vel defendentem*

dentem parte ex altera; quia est quæstio de bonis.

39 ¶ Y de aqui resulta satisfacion y respuesta a la replica que por los contrarios se haze, de que los Clerigos, y personas Eclesiasticas han de ser convenidos en su proprio fuero, porque son exemptas iure Diuino, y que las justicias Reales son incapazes de el conocimiento de sus causas, iuxta *cap. decernimus de iudic.*

40 ¶ Porque esto se entiende, in spiritualibus, & quo ad eorum personas, non verò in temporalibus, & illorum bonis, vt probant omnes scribentes *in cap. cæterùm de iudic.* Innocent. *in cap. 2. de maiorat. & obedient.* cum pluribus Petr. Aug. Morl. *tit. 2. de iurisd. quæst. 12. nu. 3.* Dom. Couarr. *pract. cap. 31. num. 2.* vers. *Secunda conclusio*, ibi: *In rebus temporalibus, & in criminalibus, quæ spiritualia non attinunt Clerici, & eorum res nō sunt iure Diuino à iurisdictione Principum sæcularium exemptæ. Hæc conclusio constat ex his quæ tradidimus ad probationem posterioris opinionis cōtra communem. Atque ideò si iure Diuino absque humanis constitutionibus res esset examinanda, respondendum foret in hisce temporalibus, nec Clericos, nec eorum res à iurisdictione sæculari immunes esse,* cum pluribus Dom. Salgad. *de Regia Protectione, 1. part. cap. 1. præludio 3. n. 127.*

41 ¶ Y en la *4. part. cap. 14. num. 100.* dà la razon, ibi: *Ratio differentiæ est, quia licet personæ Clericorum sint exemptæ à iurisdictione sæcularium, bona tamen temporalia ipsorum cum sint in territorio Regis sæcularis, illi subijciuntur,* Felin. *in cap. Ecclesia, num. 8. de constit. & ideò sæcularis tanquam in bonis sitis in suo territorio poterit facere executionem.*

42 ¶ Y si se dixere, que los dichos bienes son espirituales, por auerlos erigido el Arçobispo

de

de Granada. A esto se satisfaze fundamento sequẽti, vt infra apparebit.

Quartum Fundamentum.

PORQVE el fundamento, y motiuo principal de los que lleuaron la opinion, que el Clerigo posseedor de la cosa hipotecada con pacto absoluto puede ser conuenido ante la justicia Real, es por considerar que la enagenaciõ que de la dicha hipoteca se hizo fue ninguna, iuxta *l. si creditor, §. fin. ff. de distract. pign.* ibi: *Nullã esse venditionem vt pactioni stetur*, y que por esto no ha salido de el dominio de el lego que la hipotecô, ni de su jurisdiciõ, iuxta doctrinam omniũ, & præcipuè Dom. Salgad. *de Regia protect. dict. 4. part. cap. 14. num. 109.* ibi: *Sed sic, est quod quando propter nullitatem alienationis, vt in pacto de non alienando rei pignoratæ adiect um (de quo supra) consideratur, & fingitur rem esse in potestate alienantis, executio quæ cõtra illum cõpetit, habet etiam locũ adversus Clericum, illius rei tertium possessorem, & hoc coram iudice sæculari.*

44 ¶ Cuya doctrina, y fundamento se adapta a los terminos presentes, porque la dicha ereccion y conmutacion de voluntad, y fundaciõ de Colegio, es nula, vt nũc apparebit, & consequẽter los dichos bienes no mudaron la calidad de profanos, antes permanecen seculares, y sujetos a la jurisdiccion secular, para poder conocer de ellos.

45 ¶ Para lo qual supongo, que el Patronato que fundô el Licenciado Diego de Ribera es mere layeal, y como tal se ha de considerar, assi por ser el fundador lego, como por auerle fundado de bienes seculares, y mere profanos, adquiri-

dos en ministerio secular, como por lo que dispuso y fundô fue vn Colegio para personas seculares, vt probant Roco de Curt. *de iure Patron.* verb. *ius, quæst. 3. num. 18.* Dom. Couarr. *cap. 36. num. 8.* Gambar. *de potest. legat. num. 414.* Fusch. *de visitat. lib. 2. cap. 14. num. 12.* Cerol. *in praxi Episcop. part. 1.* verb. *ius Patronatus, vers. 33.* Azeued. *in l. 1. tit. 4. lib. 1. nou. Recop. num. 6.* Nicolas Garcia *de benefic. 5. part. cap. 1. num. 604. circa finem*, Açor. *Instit. moral. part. 2. lib. 5. cap. 28. colum. 2.* Cenedo *Canon. quæst. lib. 1. quæst. 22. num. 11.* & melior omnibus Loter. *de re beneficiar. lib. 2. quæst. 10.* & ea quę latè tradit Escobar de Loaysa *de foro studios. cap. 21. num. 46.*

46 ¶ Sinque se pueda ajustar, ni dezir en manera alguna Patronato Eclesiastico, porque este tripliciter consideratur. Primò, quando de bonis Ecclesiasticis fundatum, & creatum, est iuxta *cap. dilectus de offic. legat. & cap. cum dilectus de iur. Patron.* vel *de bonis instituitu Ecclesiæ quæsitis*, glos. in verb. *conceptione, in dict. cap. cum dilectus*, Flam. Paris. *de resign. lib. 2. quæst. 4. à num. 39.* Hugolin. *de offic. Episcop. cap. 51. num. 3.* Gonçalez *ad reg. 8. Cãc. glos. 18. num. 5.* Y aqui no se fundò este Patronato de bienes Eclesiasticos, sino de meramente legos, y profanos, como queda dicho.

47 ¶ Secundò, ius Patronatus Ecclesiasticum dicitur quando Clericus illud habet nominê suæ Ecclesię, siue Collegium Religiosorum, seu Clericorũ, Rota *decis. 8. de iur. Patron. antiquo*, Villian. *de iur. Patron. lib. 1. part. 1. cap. 3. num. 10.* Y esta calidad tampoco se ajusta.

48 ¶ Tertiò, illud quoque ius Patronatus Ecclesiasticum dicitur quando licet originem habuerit de patrimonio laycal fue desde su principio transferido en la Iglesia, aut in capitulo, ô en

otra

otra qualquiera persona Eclesiastica, ratione Ecclesiæ, dignitatis, aut officij, vt probat *cap. vnic. §. verum, de iur. Patronat.* verb. *ius, quæst. 7. num. 14.* Lambert. *in simili tract. lib. 1. quæst. 1. art. 1.* Rebuff. *in praxi, tit. de præsent. num. 5. & 7. part. 3.* Dom. Couarr. *pract. cap. 36. num. 2. & 5.* Flamin. Paril. *de resignat. lib. 2. quæst. 4. num. 39.* Gonçal. *ad reg. 8. Cancell. glos. 18. num. 5.* Valasc. *consult. 163 num. 15.* Garcia *dict. cap. 1. part. 5. num. 553.* cuya calidad falta en la dicha disposicion; de forma que no ay palabra de donde se pueda inferir sea Patronato Eclesiastico.

49 ¶ Y lo que dispuso el dicho Licenciado Diego de Ribera en su testamento que otorgò el año passado de 1611. fue, que de los bienes, y rentas de que fundò mayorazgo, llegando el caso de faltar su sucesion, y descendencia legitima, se sustentassen los estudiantes que conmodamente pudiessen en la Vniuersidad de Salamanca, en vna casa a modo de Colegio; y que estos estudiantes estuuiessen en los dichos estudios tiempo de 10. años.

50 ¶ Y reconociendo los dichos Patronos, que el dicho Patronato era meramente de legos, y que el Colegio se auia de fundar en la Ciudad de Salamanca, conforme a la dicha disposiciõ, para ser mas dueños de todo introduxeron el medio de que el señor Arçobispo que entonces era de esta Ciudad conmutasse la dicha volũtad en aquella via, ò forma que mas huuiere lugar de derecho; dando por motiuo, que la renta de los dichos bienes era corta, y que era dificultoso conduzirla a la ciudad de Salamanca, examinando algunos testigos que en razon de esto depusieron a su arbitrio, y assimismo de voluntad presumpta de el dicho testador.

51 ¶ Cuya conmutacion es nula de su

naturaleza

naturaleza misma, por no auer tenido el Arçobispo facultad para hazerla, iuxta *cap. tua nobis, §. cum igitur de testam. Clem. quia contingit de Relig. dom.* Monet. *de commut. vltim. volunt. cap. 5. cum sequentibus*, Domin. Perez de Lara *de Capellan. lib. 1. cap. 14.* Pereyr. *de man. Reg. part. 1. cap. 16.* Michael. Reynos. *in obseru. iuris, obseru. 7.* Carpio *de execut. testam. lib. 3. cap. 4. num. 4. cum sequentibus*, Barbos. *in remiss. ad Concil. Sessio. 22. cap. 6.* Gazophy. Reg. Pyrub. *lib. 1. cap. 37.*

52 ¶ Y los que lleuarõ la contraria opinion, son fundados en la disposicion de el Concilio *dict. Sessio. 22. cap. 6.* ibi: *Quæ non nisi ex iusta, & necessaria causa fieri debent.* En cuyas palabras se fundan para afirmar puede el Obispo conmutar la voluntad, interviniendo causa justa y necessaria, vt refert Barbos. *de potest. Episcop. 3. part. allegat. 83. num. 9. cum sequentibus.*

53 ¶ Siendo tan precisas las dichas dos calidades de que sea, *justa, y necessaria* la causa, que la vna sin la otra no es bastante para la dicha conmutacion, como funda Monet. *de commutation. vltim. volunt. cap. 6. num. 86. cum sequentibus.*

54 ¶ Y sin embargo que la disposicion de el dicho Concilio no prueua lo que los Autores de la contraria opinion afirman por el, porque tan solamente se dispone, que quando la conmutaciõ de la vltima voluntad se obtuuiere à Sede Apostolica, no se execute sin que primero el Obispo, como delegado de la dicha Sede, sumariamente conozca si la relacion que se hizo fue cierta, y verdadera, vt illum locum Concilij iure interpretantur, Pat. Molina *disput. 249. num. 6.* Spin. *de testam. part. 1. glos. Rubric. num. 24.* Manuel Rodriguez *tom. 2. regular. quæst. 125. art. 9.* Carp. *de execut. testam. lib. 3. cap. 4. num. 3.*

55 ¶ Attamen, ajustandome a los terminos

minos de los que lleuaron lo contrario, que el Obiſpo puede conmutar la vltima voluntad con cauſa neceſſaria, no ſe puede negar la nulidad de la dicha conmutacion. Lo primero, porque eſta ſe ha de hazer con citacion de los intereſſados, y de cuyo perjuyzio ſe trata, vt concludunt omnes, & præcipuê, Carp. *de execut. teſtam. dict. lib. 3. cap. 4. num. 22. & 23. cum ſequentibus*, referens alios plures.

56 ¶ Y ſiendo aſsi que la principal intereſſada era eſta ciudad, y ſus vezinos, no ſe le citô; y aunque pretenden los dichos Patronos hizo legacia el ſeñor Arçobiſpo para la dicha conmutacion, y que eſcriuiò carta para ſu Santidad para que la cōfirmaſſe; eſto no es cierto, porque la carta eſtá contradicha, y no comprouada, y quando fuera verdadera no ay acuerdo en que ſe mandaſſe eſcriuir, y ſe dân eſtas cartas por diligencia, y negociacion, ſin conocimiēto de la cauſa para que ſe pide.

57 ¶ Lo ſegundo, porque no huuo cauſa para la dicha conmutacion, porque las que ſe ponderan por los DD. ſon; la primera, quando la renta que ſe deſtina para la fundacion de la coſa no fuera baſtante; vt reſoluunt Aloiſ. Ricio *in collect. deciſ. part. 3. collect. 558. verſicul. Tertia cauſa*, Vertaq. *in tract. de Epiſcop. lib. 4. part. 4. num. 71.* Roc. de Curt. *de iur. Patron.* verb. *conſtruxit, quæſt. 11.* Monet. *de commut. cap. 5. num. 330.* Barboſ. *dict. allegat. 83. num. 7.* y eſta cauſa no ſe expreſsô, y ſi ſe huuiera repreſentado fuera incierta, pues con mayor conveniencia ſe puede ſuſtentar; conſervar el Colegio en la ciudad de Salamanca, por las razones que deſpues ſe fundarân; ademas que el fundador no determinò el numero de Colegiales, ſi no los que conmodamente cō ſu renta ſe pudieran ſuſtentar.

58 ¶ Y atendidas las cauſas que ſe repre-

sentaron para la conmutacion (que por no dilatarme sygillatin no repito) no ay algunas de las q̃ por los DD. se ponderan por razonable, y bastante, vt videre est apud Barbos. *in collect. ad Concil. dict. Sess. 22. cap. 6.* Y todas se reduzen a conveniẽcias proprias de los dichos Patronos, en orden a que el Colegio quedasse fundado en esta ciudad, para tener mas a mano la disposicion y gouierno de el.

59 ¶ Y antes la causa, ê interesse de la Republica, que en esto principalmente se atiende, iuxta notata á Carpio *lib. 3. cap. 4. num. 11.* Dom. Castill. *lib. 2. cap. 28. per tot.* Peregrin. *de fideicommiss. art. 52. num. 117.* solo la pudiera tener esta Republica, y ciudad, en que el Colegio se fundasse en la Vniuersidad de Salamanca, para tener en ella vn Seminario de hombres doctos, para que (como dize el Pontifice *in cap. fin. de Magist.*) *Velut Stellæ in perpetuas æternitates mensuri ad iustitiam erudiant multos.* Y lo mismo el *cap. cum ex eo de elect. in 6. glos. in cap. fin. de rescript.* Petrus Gregorius *de Republic. lib. 17. cap. 11. nu. 5.* ibi: *Summitur ex Seminario Scholasticorum institutorum, copia Doctorum qui velut Stellæ in perpetuas æternitates mensuri ad iustitiam erudiant multos.*

60 ¶ Para que diuertidos por el mundo, ilustren la Republica con su gouierno, iuxta *§. fin. in proœm. institut. Authent. habita, C. ne filius pro pat.* sacando Abogados ilustres, que oprimidos cõ su trabajo le defiendan, iuxta *l. aduocati, C. de aduocat. diuers. iudic.* Petr. Gregor. *dict. cap. 11. Hinc procedũt velut ex æquo Troyano aduocati, qui pro Republica defendendæ opressi laborant.*

61 ¶ Y para sacar Magistrados Sacerdotes, Obispos, y Cardenales, que es a lo que siempre aspiran, como lo enseña el rescripto de los Iurisconsultos Dioclesiano, & Maximo *in l. 1. C. qui*

ætate,

ætate, vel profess. se excus. lib. 10. ibi: *Cum vos affirmetis (in quibunt) liberalibus studijs operam dari, maximè circa iuris professionem, consistendo in ciuitate Berisiorum, Prouinciæ Phenitiæ prouidendo, vtilitate Reipublicæ, & spei vestræ.*

62 ¶ Adonde, pues, se pudieran conseguir frutos semejantes, si no en la insigne Vniuersidad de Salamanca, contada con razon entre las mayores del Orbe por Clemente V. Romano Pōtifice, en la *Clementina primera de Magistris*, ibi: *In Salmantino per Hispaniæ Prælatos*, y puesta como por idea, y dechado, a que se deuen ajustar todas, Porrucio Marineo Siculo *lib. 2. rerum Hispaniæ*, Antonio Posseuino *lib. 1. Bibliotecæ, cap. 5. fol. 3.* Midendorpio *de Academijs totius Orbis, part. 1.*

63 ¶ No menos dignamente que la Alexandrina, de quien refieren Galeno; y Anmiano Macelino, auer tenido tan grande estimacion en su tiēpo, *vt Medicis adcommēdādā artis authoritatem sufficeret, si dicerent se Alexandriæ eruditos, tanta erat loci dignitas, & æstimatio.*

64 ¶ O que la de Roma, a quien Sidonio Apolinar *lib. 1. epistol. 6.* y Casiodoro *variar. epistol. 6.* llaman: *Eloquentiæ fæcundam matrem, legum domicilium, Himnacium literarum, curiā dignitatum, virtutumque omnium latissimum templum.*

65 ¶ Teniendo por Maestros los sujetos mas insignes de el mundo; Petr. Gregorius *de Rup. lib. 18. cap. 6. num. 1.* ibi: *Nam studia vniuersalia, vel requirunt iam locum celebrem, vel si talem non inveniant; talem certe si bonis institutis, & præceptoribus instruātur.* Et posteâ, ibi: *Si enim vos docentium in omnes fines Orbis exeat, vna cum illa, & locus vbi doceat, celebretur, & fama honoretur*

retur necesse est, quamvis alioqui esset incognitus obscurus, & remotissimus, vt enin magnetis montis, etiam vbi sint pluribus incogniti, aciem chalibis fabricatum ad suas vertum partis, sic eruditio docentium insignis, ex quacumque Orbis parte, si non omnes, saltem pracipuos ad se remotissimus etiam per tuahit alios, & in sui admirationem convertit. Seneca, hablando de lo vtil que son en la Republica los Maestros, ibi: *Neque enim solum Reipublicæ prodest, qui candidatos extrahi, & tuetur reos, & de pace, velloque censet, sed qui iuuentutem exortatur, qui in tanta bonorum præceptorum inopiæ, virtute instruet animos in priuato publicum negotium agit.*

66 ¶ Porque si bien la mayor parte de medra en los estudios se deua al buen natural de los oyentes, no se puede negar que este se mejora, y perfecciona con la enseñança, como lo confessò Aquilio Regulo en la donacion remuneratoria que por este respeto hizo a Nicostrato su Maestro, referida por el celebre Iurisconsulto Papiniano *in l. Aquilis regulus 27. ff. de donat.* ibi: *Quoniam, & cum patre meo semper fuisti, & me eloquentia, & diligentia tua meliorem reddidictisti dono, & permitto tibi habitare in illo Cenaculo, eo que vti.*

67 ¶ Y hablando de los libros, que son Maestros mudos, el Iurisconsulto Iulio Paulo *in l. penult. ff. ad exhib.* ibi: *Sua interesse illos, aut illos libros sibi exhiberi, cum si eos legisset, doctior, & melior futurus esset.*

68 ¶ Y mejor que todos el prudente (aunque sin letras) doctisimo Cominio, en el *lib. 10. de su historia del Rey Luys de Francia*, donde dize: *Doctrina vel melioris reddit homines, vel deteriores, pro cuiusque ingenio, atque natura, sed tamen verisimilius est, aliquem ea fieri meliorem.*

A que

69 ¶ A que alude Casiodoro *lib. 9. epistola 7.* ibi: *Doctrina siquidem, quos ab imperitis decernit, sapientibus amica societate coniungit, cui perfacile est ornare generosum, quæ etiam ex obscuro nobilem facit,* & iterum, *lib. 10. epistola 3.* ibi: *Accessit his bonis desiderabilis eruditio literarũ, quæ naturam laudabilem eximie reddit ornatam,* ibi: *Prudens invenit unde sapientia fiat,* ibi: *Velator reperit, unde animi virtute roboretur, inde Princeps accipit, quemadmodũ populos sub æqualitate componat.*

70 ¶ Lugar adonde los Colegiales pueden asistir con toda conveniencia, por la copia de frutos, por lo saludable del ayre, por la felicidad, y comercio con todas partes, y comodidad en el poco valor de los mantenimientos, optimê Petrus Gregorius *de Rep. dict. lib. 18. cap. 6. in princ.* ibi: *Idcirco generaliter locus talis eligendus erit, ad quem conveniri possint undique studiosi, & ubi facile commorari, & exerceri possint uti fructum copia, vel commertiorum sit facilitas, æris, & alimentorum, salubritas, & hominum commoditas, & si omnia concurrere non possint, talis certe elligi poterit, qui maiori commoditate fruatur.*

71 Pudiendo alli conseguir la gloria de competir con sujetos insignes, teniendolos por opositores, como Aiax Tellamonio lo dixo de Vlises, en la contienda que tuuieron Aquiles, apud Obidium *lib. 13. Metamor.*

Ipse tulit pretium iam nunc certaminis huius,
Quod cum victus erit, mecum certasse feretur.

72 Acheolo vẽcido en la lucha por Hercules, apud eundem Obidium *lib. 6.*

Nec tam
Turpe fuit vinci, quam cõtẽdisse decorũ est.

Magnaque dat nobis tantus solatia victor.

73 ¶ Reuertendo igitur â quo digressi fuimus, claramente se infiere auerse conmutado la dicha voluntad sin causa justa, y se pudieran traer no sin fundamento las palabras de Genebrardo, que à el mismo intento exclama *lib. de Sacrar. elect. iure, & necessit. cap. 9. §. 7. pag. 133.* ibi: *Quam scelerati sunt Principes, quam impij, qui contra ius gentium, contra ius diuinum, contra ius gentium, contra leges Ciuiles testamentorum, vi atque authoritate non obsequuntur, & defunctorum supremam voluntatem mandataque auertunt.*

74 ¶ Y consiguientemente la dicha conmutacion, y fundacion de Colegio es nula de su naturaleza misma, y se ajustan las doctrinas que quedan ponderadas supra num. para que los Eclesiasticos, posseedores de bienes en virtud de titulo nulo, puedan ser convenidos ante la justicia Real.

75 ¶ Sin que para esto sea necessario seguir juyzio, para que en el por sentencias se declare la dicha nulidad, Bald. *in l. executorem, num. 22. C. de execut. rei iud.* Rippa *in l. 1. §. si hæres, num. 21. ff. ad Trebell.* Dom. Couarr. *practic. cap. 15.* Villalob. *in ærario comm. oppin, litera A. num. 132.* Pap on. *cons. 63. num. 4.* Ancirol. *cons. 186, num. 17.* Ioseph. Ludouis. *decis. Perus. 16.* Osasc. *decis. 64. num. 5.* Annan. *singul. 28.* Capic. *decis. 128. nu. 12.* Remin. Iun. *cōs. 100. per tot. volum. 1.* Guid. Pap. *decis. 81.* Soc. *cons. 13. volum. 4.* Bursat. *cons. 100. n. 23.* Menoch. *cons. 319. num. 12. & cons. 1187. num. 4. & de adipiscen. remed. 5. nu. 127.* Giurba *decis. 62. num. 6.* Dom. Salgad. *de Reg. protect. 4. part. cap. 8. à num. 174. & cap. 14. num. 113.*

Quin-

Quintum Fundamentum.

76 PORQVE siendo los dichos bienes profanos, la fundacion laycal desde su principio, quedaron sujetos a la jurisdicion Real; y taliter adquirido el conocimiento de ellos, que aunque despues ayan de hecho entrometidose à posseer los dichos bienes los dichos Patronos y Administrador como Eclesiasticos, esto no le pudo quitar, ni alterar la calidad laycal que los dichos bienes, y fundacion tenian, *Clemẽt. 1. de supplin. negli. Pralat.* Barbacia *cons. 17. volum. 1.* Escobar de Loaysa *de Pontific. & Reg. iurisd. cap. 21. num. 36.* Dom. Paz *de tenut. cap. 64. num. 2. in med.* ibi: *Primò, quia institutor maioratus, eum instituit, siue ex Regis, vel legis facultate ante Clericatum istius Clerici posidentis, & ita iniectum est iam vinculum in ipsum nondum Clericum, estque ius semel acquisitum legi, & institutori, & qualitas Clericatus, quæ posteà venit, hoc ius quæsitum tollere nequiuit, cum Clericus ligatus sit statutis, & consuetudinibus disponentibus de successionibus, tam quoad possessionem, quam quoad proprietatem debet, itaque esse adstrictas fundationi, & institutioni maioratus, & legibus circa successionem latis à Rege nostro, quarum executio ad iudices sæculares expectat*, optimè ac Guidio Thomat. *in tractat. de collection. fol. mihi 250. num. 5.* ibi: *Sic duo in casu nostro, nã si Clericus acquirat ex testamento donatione oblatione, aut alio quobis titulo lucratibo, siue oneroso, pro vt si emeretur prædia, cum tali prædia, & bona sint affecta, & subdita iurisdictioni laycorum, ac & ea obligata tacite procollectis, pro ipsis bonis poterit coram layco cõvenire; nec facit vim vtrum acquisiberit prospera fortuna, & titulo lucratibo an oneroso cum respectu iurisdictionis nõ differãtur, semper enim dicitur successor quo*

ad

ad successionem, qui si possit auferri sine facto superioris. Et posteà: *Secus est in iurisdictione, non prædium, quobis modo dimissum Clérico per laycum nõ potest dimitti sine iurisdictione sæculari, cum nõ sit in potestate ipsius layci istud facere*, optime Nog. *alleg. 19. n.*

77 ¶ Y no se puede negar, que los dichos Patronos, y Administrador Eclesiasticos, el hallarse posseyendo los dichos bienes es en fraude de la jurisdiciõ Real, pues a ella le assiste la presunciõ de derecho, y tiene fundada su intencion, iuxta *l. 1. §. initium ff. de offic. Præfect. vrb.* ibi: *Quidquid igitur intra vrbem admittitur ad præfectum verbis videtur pertinere, l. Bene à Zenone, C. de quad. præscript.* ibi: *Cum omnia Principis esse intelligantur, cap. omnes Basilicæ 16. quæst. 7. cap. Monasteria 18. quæst. 2. l. 8. tit. 14. lib. 3. ord. quæ est l. 2. tit. 4. lib. 1. Recopilat.* ibi: *El Rey funda su intencion de derecho comun acerca de la jurisdicion Ciuil, y Criminal en todas las ciudades, villas, y lugares de todos estos Reynos, y señorios,* glos. *in cap. fin. verb. situm, de offic. Archid.* Dom. Couarr. *pract. cap. 1. n. 9.* D. Roderic. Suarez *allegat. 7.* Mastrill. *de Magist. tit. 3. num. 6.* Camil. Borrell. *de præstant. Reg. Cathol. cap. 21. à num. 14.*

78 ¶ Y para desvanecer esta presuncion a los Patronos toca el verificar la exempcion de los dichos bienes, aliâs, se aurá de estar a la calidad presumpta, iuxta ea quæ late tradunt Pal. Rub. *in cap. per vestras, notab. 2. §. 1. num 43.* Azeued. *in l. 2. tit. 1. lib. 4. Recopilationis*, Dom. Castill. *de tertijs, cap. 18. num. 160.*

79 ¶ Y la exempcion de que se valen los dichos Patronos es la fundacion de dicho Colegio, la qual, como queda fundado, es nula, ni tampoco pudo por ella el Padre Rector de la Cõpañia quitar a la jurisdicion Real el derecho que tenia adquirido a los dichos bianes para conocer

de

de ellos, queriendo mudar, y alterar la calidad de legos, y profanos, como a el mismo intento latissimamente lo prueua Suarez *contra Regem Angliæ, lib. 3. cap. 5. num. 8.* Basil. *de matrim. lib. 5. cap. 12. §. vnico, num. 11. & 12.* Escob. de Loaysa *dict. cap. 21. num. 53. cum sequentibus.*

80 ¶ Sequitur ergo, que la dicha possession es fraudulenta, y consiguientemente el conocimiento de los dichos bienes toca a la jurisdicion Real, vt fere in eisdem terminis Aufer. *de potest. sæcul. regul. 1. fallen. 11.* Nauarr. *in cap. non dicatus 12. quæst. 1. num. 92.* Vicen. de Franch. *decis. 384. num. 3. 2. part.* Barbos. *de iudic. in l. si quis posteà quam, num. 215.* Dom. Salgad. *de Reg. protect. 4. part. cap. 14. num. 119.*

81 ¶ Y antes de lo dicho se infiere estar despojado del conocimiento de los dichos bienes, calidad bastante para que el pleyto que aora se sigue aya de ser ante la misma justicia secular despojada, iuxta *cap. relatum 21. §. 1. de iure Patron.* Menoch. *de recup. possess. remed. 15. num. 218. & cons. 298. nu. 1. & 10.* Dom. Larrea *allegat. 27. n. 8.*

82 ¶ Y bastaua q̃ por este medio quieran turbàr, è impedir el conocimiento de la jurisdicion Real, iuxta Doct. Innocentius *in cap. olim, de restit. spoliat. & in cap. 1. de offic. delegat. cap. ex part. de verb. signific.* Aufrer. *de potest. sæcular. regul. 1. num. 22.* Dom. Larrea *dict. allegat. 27. n. 39.*

Sextum Fundamentum.

83 PORQVE solo se controuierte en el caso presente vna materia de hecho, scilicèt, quod adimpleatur voluntas testantis, en la qual la justicia secular, etiam in rebus

H Ecclesias-

Ecclesiasticis capax est, Abbas *in cap. literas 2. de iurament. calum. num. 8.* quem sequitur Monet. *tract. de decim. cap. 8. num. 5.* Dom. Couarr. *pract. quæst. 35. num. 1.* Guidon. Pap. *decis. 85. num. 1. cons. 268. num. 10.* Peregr. *decis. 145. num. 6.* Andr. Gail *lib. 1. obseru. 38. num. 3. & 4.* Zeuall. *tom. 5. de violent. quæst. 25. num. 57.* Barbos. *in l. Titia, ff. solut. mat. num. 28. & 30.* cum pluribus Dom. Salgad. *de Reg. protect. 1. part. cap. 1. præludio 5. num. 217.*

84 ¶ Y no se puede dudar que la dicha question sea meramente de hecho, porque no se sigue sobre que se declare por nula la fundacion, si solo que se execute la voluntad de el fundador expressamente contrauenida en todo, iuxta ea quæ notat Barbos. *in l. Titia, ff. solut. matrim. num. 53.*

Septimum Fundamentum.

85 PORQVE aunque en quanto a lo regular el Clerigo ha de ser cōvenido ante la justicia Eclesiastica, esto se limita quando la naturaleza de la causa pide lo contrario, *vt in Authent. Clericus, C. de Episcop. & Cleric.* ibi: *Quod sit natura causæ, cap. licet de suscepto de for. compet.* ibi: *Præcipuè, quæ iuris sæculari contingunt*, & alios quos refert Boer. *decis. 67. num. 7.* Dom. Paz *de tenut. cap. 63. num. 13.* como tambien procede en los casos de el *cap. cæterùm de iudic. cap. verùm, & cap. ex transmissa de for. comp.* Y otros muchos casos, quos longa serie repetit Dom. Paz *dict. cap. 63. per tot.*

86 ¶ Lo qual se funda en vna doctrina celebre que la naturaleza de la causa trahit ad se personas, non verò personę causam, sicut cū Bald. Socin. & Afflict. observabit Andr. Gail, *lib. 1. obser-*

vat.

*vat.37.num.3.*Bobad.*lib.2.cap.18.n.155.*Zeball. *commum. cont. com. quæst.822.n.96.* D. Gregor. Lop.*in.l.fin.tit.26.part.4.*glos.verb.*otros vassallos*,Ma.t.*de iurisd.4.part.cas.102.num.16.* Bernard.Gorve ad Gail *dict.observ.37.cons.4.* Philip. Prob.in addiction. ad Monach, *in cap. 2. nu. 9. de Præbend.*

87 ¶ Y de lo que aqui se trata es, como queda dicho, que se cumpla y execute lo que dispuso, y ordenò el Licenciado Diego de Ribera, cuyo ministerio toca a su Magestad, y los señores Iuezes superiores que le representan, iuxta ea quæ notabimus supra num. & nunc addimus Ioann. And. *in cap. sine culpa, quæst. vltim.* Alberic.*in l. cum quis, C. de natur. liber.* Barbac. *in cap. cum Clericus, num. 19. de for. compet.* Dom. Paz *de tenut. cap. 64. nu. 3.* Gazophil. *Regij Perub. lib. 1. cap. 37. num. 1.* Dom. Solorç. *de iur. Indiar. lib. 4. cap. 7. num. 1. cum seqq.*

88 ¶ A que aluden los rescriptos de las ordenanças de Valladolid, *lib. 1. tit. 1.* y de Granada, *lib. 1. tit. 7. rescrip. 6. §. 1.* hablando de los casos que las Chancillerias pueden conocer contra los Clerigos, y exemptos, ibi: *Porque estas cosas tocan a nuestra preeminencia Real, de que siempre los Reyes nuestros predecessores de gloriosa memoria, y Nos, nuestros oficiales, y justicia, acostumbraron conocer, aunque sea contra Clerigos, y Ordenes, y Religiosos, sin que otros se ayan de entrometer, ni entrometan en ello.*

89 ¶ A que conduze la doctrina de Oliban. *de iur. Fisc. cap. 11. & cap. 14. num. 70. & cap. 15. num. 14.* Camil. Borrel. *de præstan. Reg. Cathol. cap. 7. num. 348.* y otros muchos que refiere Dom. Castill. *de tertij, cap. 12. num. 20.* Y esto se vè practicado en caso mas riguroso, como fue la quiebra del Colegio de la Compañia de IESVS

de

de la ciudad de Seuilla, pues como es notorio, en esta quiebra se le despojò de sus bienes por la justicia Real, y por el Consejo se nombrò por Iuez a vn señor Oydor de la Audiencia de la dicha ciudad, y de presente lo es el señor don Iuan Pimentel, Oydor de la dicha Audiencia.

90 ¶ Y en caso mas particular, que es, quando el Obispo no observa, ni guarda la disposicion de algun decreto de el Concilio de Trento, que a su Magestad, y su Tribunal toca el cumplimiento de el; lo fundan Bobad. *tom. 1. lib. 2. cap. 18. num. 194.* Zeuall. *in tract. de cognit. per viam violent. part. 1. glos. 6. num. 62. & part. 2. quæst. 3. num. 9. & quæst. 99. num. 16.* vbi sic asserit: *En nuestra España se practica, que el Rey nuestro señor, y su Real Consejo sea Iuez competente, para que se guarde el Concilio Tridentino.*

91 ¶ Con quanta mayor razon se deuerà observar la doctrina referida en el caso presente, en la disposicion de vn lego, que en lo q̃ en si contiene es mere profano, y secular, y los bienes de q̃ dispone, y el efecto para que los destina de la misma calidad, y que expressamente se halla contravenida, y de la misma forma la disposicion del Concilio.

92 ¶ Y mas quando el conocimiento de los dichos bienes està radicado en la Chancilleria, en el pleyto que en ella està pendiente entre don Alonso Castellon, con el Colegio de la Compañia, sobre la sucession de los dichos bienes, en el qual, auiendose deduzido por el dicho don Alonso el juyzio de la possessiõ y propiedad, por el Padre Pedro de Fonseca, Rector que entõces era de la Compañia, se interpuso la misma declinatoria que aora tienen deduzida, y por el Licenciado Manuel Ramirez de Aguado, Alcalde mayor que entonces era desta ciudad, ante quien

el

el pleyto estaua pendiente,se proueyò auto,en q̃ se le mandò a el Padre Rector respondiesse derechamente a lo pedido por el dicho don Alonso, de que se interpuso apelacion. Y en la Chancilleria, por auto que se mandò despachar sin embargo, se confirmò, y en execucion de esto el dicho Padre Rector respondiò derechamente a la propiedad deduzida en la dicha demanda, lo qual consta por el testimonio vltimamente presentado por esta ciudad.

93 ¶ Por lo qual qualesquier questiones y dudas que se mouieren en razon de dicha disposicion, y bienes, hã de ser ante la justicia Real, quia qui iudex est in causa principali præparata est, etiã iudex in causa præparante, Bald. *in l. ordinarij 2. notab. C. de rei vind.* Paul. de Castr. *in l. 2. nu. 3. C. vbi, & apud quem,* Alex. *cons. 58. n. 7. volum. 1.* Zeuall. *comm. cõtracomm. quæst. 897. n. 976.* Angel. de Leõ *de præparat. iud. part. 1. præparat. 4. n. 37. cũ seqq.* porque de otra manera se diera lugar aq̃ la continencia de los juyzios se diuidiera, iuxt. *l. ordinarij,* vers. *Eodẽ iudice, C. de rei vind. glos. in l. omnes tutores,* verbo, *constitutum, C. arbitr. tut.* & alios quos refert Mãd. de Alva *cons. 208. num. 3.*

94 ¶ Y de aqui resulta vn fundamento innegable contra los dichos Patronos; porque estando pendiente el dicho pleyto no se pudo conmutar la dicha voluntad, ni tampoco proceder ad vlteriora a fundar dicho Colegio, y todo fue nulo, como disposicion de bienes litigiosos, *tot. tit. C. de litig.* Bald. *in l. Iulianus, §. sed cum, nu. 4. ff. de action. empt.* latè Dom. Valenç. Velazq. *cons. 111. num. 7. cum seqq. lib. 2.*

95 ¶ De que se sigue no auerse podido transferir dominio alguno por la dicha fundacion, ni tampoco poderse cõsiderar como posseedores

de dichos bienes dicho Patronō, vt considerat Noguer. *allegat.19.n.139.*ibi: *Ex quo fertur supposito bonorũ litigio, & alienationis prohibitione, ex prædicta alienatione nulla, dominiũ in emptorẽ non transisse, nec pro possessore habendum esse*, por lo qual Pariad. *lib. 2. rer. quotid. cap. fin. 4. part. §. 5. num. 9.* funda, que si las cosas sobre que està mouida la controuersia y litigio se enagenan, se puede executar la cosa juzgada contra el tercero posseedor de ellas, de la misma forma que si no se huuieran enagenado, iuxta *l. 2. C. de litig. l. quamquam, §. Iulianus, ff. de aqua plu. arcend. l. si mater, §. si egero, ff. de excep. rei iud.* Zeuall. *tom. 3. quæst. 820. num. 32. cum seqq.* Dom Valenç. Velazq. *cons. 19. num. 49. & 50. & cons. 111. num. 23.*

96 ¶ Y de aqui resulta no poder el Clerigo posseedor de la cosa litigosa enagenada, interponer declinatoria del fuero, porque la cosa passò afecta con el vicio de el litigio radicado ante la justicia Real; y assi lo funda Bald. *in l. de his, C. de Episcop. & Cler. & in Authent. sed in periculum, C. si sine cens. vel reling.* Dom. Paz de *tenut. cap. 63. num. 30. part. 2.* Dom. Salgad. *4. part. cap. 14. nu. 76.* Noguer. *dict. allegat. 19. nu. 140.*

97 ¶ Y en terminos que la justicia Real, ante quien estaua pendiente el pleyto, puede executar la sentencia contra la cosa litigiosa, y enagenada en el Clerigo, y posseyda por el, Vrsil, ad Afflic. *decis. 212. num. 2. & ad decis. 331. num. 3.* Carlev. *de iudic. disput. 2. quæst. 7. sect. 3. num. 936.* Zeuall. *in tract. de violent. 2. part. quæst. 16. num. 35.* Dom. Salgad. *4. part. cap. 14. num. 110. & 111.* adonde reprehende a Vicent. de Franch. *decis. 549.* que resolviò, que para reuocar la cosa litigiosa enagenada se requeria juyzio rescissorio de la dicha enagenacion; no siendo necessario esto, como fundan Dom. Salgad. y

Alexand.

Alexandr. Sperv. *decis. 7. numer. 5. vsque ad 11.*

98 ¶ Y de otra forma se diera lugar a q̄ se hizieran muchos fraudes, en perjuyzio de la jurisdicion Real, como lo considerô Dom. Valenç. *dict. cons. 111. nu. 10. & 17.* a que alude la doctrina de Bald. *in l. fin. C. de adict. Diu. Adria. Toll. nu. 54.* donde afirma, que si en fraude de la sucessión el Clerigo sucediere al predon, non est curandum vnum obulum de Clericatu: porque como la Iglesia quiere que no se le defraude su jurisdicion, deue querer lo mismo para la jurisdicion Real, la qual doctrina refiere Carlev. *dict. disput. 2. num. 936.*

99 ¶ Et pro coronide ponderò, que siẽdo la materia de que se trata la execucion y cumplimiento de la voluntad de el dicho Licenciado Diego de Ribera, y que esta se trae por su naturaleça consigo la recomendacion, que con toda breuedad se execute y disponga, iuxta *l. vel negare 5. ff. quem ad. text. aper. l. nulli, C. de Episcop. & Cler.* por la razon que dá el text. *in. l. 1. C. de Sacros. Eccles.* ibi: *Nihil est enim, quod magis hominibus debeatur, quam vt supreme voluntatis, postquam iam aliud velle non possunt, liber sit stylus, & licitum, quod iterùm non reddit arbitriũ.*

100 ¶ La Sala, a quien legitimamente le toca su cumplimiento, como queda notado vbi supra; constando como consta que la dicha voluntad no está observada, la execute, vsando de la facultad y autoridad que por derecho se le concede para determinar atenta la verdad, iuxta *l. 22. tit. 4. lib. 1. Recopilat. & l. 10. tit. 17. lib. 4.* Parlad. *in sexq. differ. 10. num. 24.*

101 ¶ No dando lugar a los escrupulos judicia-

judiciales de el derecho, iuxta doctrinam Batt. *in l. 1. num. vltim. C. vt quæ desunt aduoc.* Gabriel Berat. *de visitat. cap. 10. num. 40.* Ossuald. ad Donell. *lib. 26. cap. 2. litter. B.* Dom. Valenç. Velazquez *cons. 70. num. 58. & cons. 92. num. 95.* Dom. Larrea *allegat. 28. num. 7.* Cæsar Caluin. *lib. 1. de æquitat. cap. 5. num. 1. & 3.* Fontanell. *decis. 25. num. 14.*

102 ¶ No permitiendo la vejacion y gastos que de vn pleyto se siguen, el daño y desperdicio de la hazienda, por permitir la administracion a quien no es dueño de ella, argum. *l. vnic. ff. de bon. posses. fur.* ibi: *Non ne iustius, atque vtilius erit, proximo cuique bonorum possessionem dari, ne bona iaceant?*

103 ¶ Dexando perjudicada la causa publica, interessada en el fenecimiento breue de los pleytos, *l. 1. C. Theodos. de Episcop. iudic.* ibi: *Malitiosa litium semina comprimentes, vt misseri homines longis, ac pœne perpetuis actionũ laqueis implicasti maturo fine dicedant princ. Instit. de pœna temp. litig. l. vltim. ff. pro suo, l. quidem 21. ff. de reb. cred. cap. finem litibus de dol. & contum.* Y que se suspenda el cumplimiento de la voluntad de el fundador tan fauorable, y digna siempre de que se execute.

104 ¶ Por lo qual en el Iuez es digno de censura el suspender las determinaciones, iuxta *l. præparandum 13. §. sin autem, C. de iudic. l. 1. §. permittitur,* vers. *Plane, ff. de aqua quotid. & stiu.* Dom. Solorç. *de iur. Indiar. tom. 2. lib. 2. cap. 7. num. 79.* latê Mastrill. *decis. 236. num. 1. & 13. & de Magistrat. lib. 6. cap. 10. num. 43.* Marian. Vari. *de grauam. vassall. 1. tom. grauam. 265. num. 2.* Dom. Valençuela Velazquez *cons. 70. nu. 39.*

Quod

105 ¶ Quòd quidem se ajusta a la pretension de dicha ciudad, y pedimiento del Fiscal de su Magestad, pues solo se dirige a que se execute la voluntad de el dicho Licenciado Diego de Ribera en la forma que lo ordena, por no estar observada, si no antes expressamente contravenida, sin atender si son Eclesiasticos, ô no los que se hallan detentando los bienes de esta disposicion, ni dar lugar a vn pleyto dilatado, no siendo necessario.

106 ¶ Y con mayor razon no siendo como no es Patrono el dicho Padre Rector; lo vno, porque el nombramiento que tenia lo reuocô el testador en el vltimo codicilo que otorgò, adonde solo nombra por Patrono a el señor don Iuan de Frias, y le dâ facultad para que pueda nombrar Patronos, y por tales a los que fueren sucessores en su mayorazgo.

107 Tûnc, porque quando el dicho Padre Rector huuiesse tenido facultad para nombrar Patrono, no se pudo nombrar asimismo, *cap. per tuas 26. de iure Patron.* vbi Abbas, & ibi Innocentius, *& in cap. consuluitur de iure Patron.* Felin. *in cap. fin. de institutio. cap. cum in iure peritus de election. l. 7. tit. 15. part. 4.* Roch. de Curt. *de iure Patron.* verbo, *honorificum, num. 20.* Barbos. *de vniuers. iur. Ecclesiast. lib. 3. cap. 12. num. 196. & 197. & in collect. in cap. consuluit de iure Patronatus.*

108 ¶ Tûnc, porque la dicha facultad se consumiô, y acabò con auer vsado mal de ella, *cap. gratum de posthul. Prælat. & cap. bone el segundo, cap. cum in cunctis, §. vltimo de election.* Dom Molin. *lib. 2. cap. 4. num. 39.* Menoch. *de arbitr. centur. 6. casu 511. num. 1.* Berall. *2. part.*

decis. 293. Zeuall. *in comm. lib. 2. quæst. 658. nu. 4. cap. de executor. lib. 3. cap. 5. num. 1.*

109 ¶ Ex quibus omnibus concluditur, se les ha de mandar al dicho Padre Rector, y Administrador de dichos bienes, que respondan derechamente, y que se cumpla lo que se pide por el Fiscal de su Mageftad, y ciudad de Granada, y assi lo espero. Salva, &c.

L. D. Iuan Terrona Perea.